

MARIANA MARTINS-COSTA FERREIRA

*Graduada pela Faculdade de Direito da UFRGS, mestre e doutoranda
pela Faculdade de Direito da USP. Advogada em São Paulo/SP.*

À Biblioteca do Superior
Tribunal de Justiça
Mariana M. C. Ferreira

***BUY OR SELL* E OPÇÕES DE
COMPRA E VENDA PARA RESOLUÇÃO
DE IMPASSE SOCIETÁRIO**

EDITORA QUARTIER LATIN DO BRASIL
SÃO PAULO, 2018
quartierlatin@quartierlatin.art.br
www.quartierlatin.art.br

MARIANA MARTINS-COSTA FERREIRA

Buy or Sell e Opções de Compra e Venda para Resolução de Impasse Societário

São Paulo: Quartier Latin, 2018.

ISBN 85-7674-955-6

1. Direito Societário. 2. Opções de compra e opções de venda. 3. Ações.
4 Contrato de compra e venda de ações. 5. Impasse. I. Título

Editor

Vinícius Vieira

1136 901

Produção editorial

José Ubiratan Ferraz Bueno

Diagramação

Victor Guimarães Sylvio

Revisão gramatical

Studio Quartier

Capa

Anderson dos Santos Pinto

4

EDITORA QUARTIER LATIN DO BRASIL

Rua General Flores, 508

Bom Retiro – São Paulo

CEP 01129-010

Telefones: +55 11 3222-2423; +55 11 3222-2815;

Whatsapp: +55 11 9 9431 1922

Email: quartierlatin@globo.com

TODOS OS DIREITOS RESERVADOS. Proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer meio ou processo, especialmente por sistemas gráficos, microfilmicos, fotográficos, reprográficos, fonográficos, videográficos. Vedada a memorização e/ou a recuperação total ou parcial, bem como a inclusão de qualquer parte desta obra em qualquer sistema de processamento de dados. Essas proibições aplicam-se também às características gráficas da obra e à sua editoração. A violação dos direitos autorais é punível como crime (art. 184 e parágrafos do Código Penal), com pena de prisão e multa, busca e apreensão e indenizações diversas (arts. 101 a 110 da Lei 9.610, de 19.02.1998, Lei dos Direitos Autorais).

SUMÁRIO

Prefácio por José Alexandre Tavares Guerreiro.....	9
Prefácio por Judith Martins-Costa	13
Agradecimentos.....	21
Abreviaturas	23

INTRODUÇÃO, 25

A. Delimitação do escopo.....	27
B. Importância e necessidade de análise do tema.....	31
C. Plano de trabalho.....	41

PARTE I

ANÁLISE DO OBJETO: O IMPASSE E SEUS MEIOS DE RESOLUÇÃO, 43

CAPÍTULO 1

IMPASSE NAS RELAÇÕES ASSOCIATIVAS, 47

1.1. Relações associativas objeto deste estudo	47
1.1.1. Sociedades paritárias.....	54
1.1.2. Grupos de controle	58
1.1.3. Outros tipos de relação associativa.....	62
1.2. Impasse societário	65
1.2.1. As deliberações e o princípio da maioria.....	66
1.2.2. Empates	70
1.2.3. Impasses.....	78
1.2.4. Outros meios de resolução de impasse	84
1.2.4.1. Meios contratuais de resolução do impasse sem término do vínculo associativo	84

1.2.4.1.1. Mediação	84
1.2.4.1.2. Arbitragem para decidir o impasse: jurisdição voluntária?	88
1.2.4.2. Outros meios de resolução do impasse com término do vínculo associativo	90
1.2.4.2.1. Alienação da participação societária a terceiros	90
1.2.4.2.2. Dissolução parcial <i>stricto sensu</i>	91

CAPÍTULO 2

BUY OR SELL E OPÇÕES DE COMPRA E VENDA, 97

2.1. <i>Buy or sell</i> como meio de resolução de impasse	98
2.1.1. Delimitações e distinções	102
2.1.1.1. <i>Russian Roulette</i>	103
2.1.1.2. <i>Texas Shootout</i>	107
2.1.1.3. Terceira Variação	108
2.1.2. Hipóteses de qualificação do negócio jurídico <i>buy or sell</i>	111
2.1.2.1. Contrato preliminar e contrato definitivo coligados	112
2.1.2.2. Contrato de compra e venda definitivo sob condição suspensiva	134
2.1.2.3. Pacto de preferência	140
2.1.2.4. Opções cruzadas?	142
2.1.2.5. Posicionamento adotado	147
2.2. Opções de compra e venda como meio de resolução de impasse	162
2.2.1. Delimitações e distinções	163
2.2.2. Hipóteses de qualificação das opções de compra e venda	165
2.2.2.1. Negócio jurídico unilateral	166
2.2.2.2. Contrato preliminar unilateral	173
2.2.2.3. Contrato de compra e venda definitivo sob condição suspensiva	175
2.2.2.4. Contrato “semicompleto”	177
2.2.2.5. Pacto de retrovenda	179
2.2.2.6. Posicionamento adotado	181

2.3. Função social e econômica de ambas as cláusulas	187
2.4. Distinções entre as cláusulas <i>buy or sell</i> e opção de compra e venda.....	190
2.5. Assimetrias entre os contratantes: o começo do problema	196

PARTE II

ANÁLISE DO PROBLEMA: HIPÓTESES DE ILICITUDES NA FORMAÇÃO DA COMPRA E VENDA E A TUTELA JURISDICIONAL, 205

CAPÍTULO 3

LIMITES À AUTONOMIA DA VONTADE NA CONTRATAÇÃO DE *BUY OR SELL* E OPÇÕES, 209

3.1. Hipóteses de invalidade e revisão dos contratos: limites à formação válida e eficaz do contrato	213
3.1.1. A determinação do preço	214
3.1.1.1. Revisão do preço	217
3.1.1.2. Proibição de sociedade leonina.....	223
3.1.1.3. Determinação unilateral do preço no procedimento <i>buy or sell</i> : vedação do art. 489, do Código Civil?.....	250
3.1.2. Condição potestativa?	260
3.2. Hipóteses de ilicitude antes da formação da compra e venda.....	268
3.2.1. Levar a efeito maliciosamente a condição suspensiva (impasse)	268
3.2.2. Exercício ilícito ou abuso do direito potestativo.....	275
3.2.2.1. As origens da teoria do abuso do direito	276
3.2.2.2. A ilicitude decorrente do abuso do direito no Brasil	282
3.2.2.3. O abuso dos direitos potestativos das cláusulas <i>buy or sell</i> e de opção de compra e venda.....	292
3.2.3. Sanção jurídica ao ilícito	294

CAPÍTULO 4

TUTELA JURISDICCIONAL DOS CONTRATOS PARA RESOLUÇÃO DE IMPASSE, 305

4.1. Tutela constitutiva.....	311
4.2. Tutela condenatória.....	319

CONSIDERAÇÕES FINAIS, 325

BIBLIOGRAFIA, 335